



ORDEN

NÚMERO 614/2024

CONSEJERÍA DE FAMILIA, JUVENTUD Y ASUNTOS SOCIALES

Exp.: AM002-21-10-C0099-11-00-22M

Unidad Administrativa
DIVISIÓN DE CONTRATACIÓN

PRIMERO.- Mediante Orden 470/2022, de 8 de marzo, de la Consejería de Familia, Juventud y Política Social, se adjudicaron a Asociación Edad Dorada Mensajeros de la Paz 165 plazas, del ACUERDO MARCO DEL SERVICIO PÚBLICO DE ATENCIÓN RESIDENCIAL A PERSONAS MAYORES DEPENDIENTES, MODALIDAD FINANCIACIÓN TOTAL Y FINANCIACIÓN PARCIAL. AÑO 2021. en el Centro denominado Isla Taray, número de registro de centro C0099 ubicado en Ctra M-302, 3 - 28530 Morata de Tajuña - Madrid formalizándose la correspondiente cláusula de adhesión.

Por Orden 1331/2022, de 16 de junio, se adjudicó contrato basado de 108 plazas de financiación total y 56 plazas de financiación parcial, en el citado centro, con un plazo de duración del 1 de julio de 2022 hasta el 30 de junio de 2024.

Mediante Orden 2397/2022, de 4 de noviembre, se aprobó la 1ª modificación del citado contrato basado aumentándose en 1 el número de plazas contratadas de financiación total pasando de 108 a 109 plazas.

SEGUNDO.- Con fecha 5 de octubre de 2023, en el ejercicio de las funciones de seguimiento y control de la ejecución del contrato, se realiza al centro una visita por un técnico de la Dirección General de Atención al Mayor y a la Dependencia.

Como consecuencia de la citada visita, se emite informe técnico en el que se señala que la presencia física del personal de atención directa supone una ratio del 0,43.

La ratio se ha calculado sobre el número de profesionales que han prestado servicios, según la documentación de fichajes aportada por el centro y una ocupación media de 199 usuarios, durante el periodo desde 25 de septiembre de 2023 al domingo, 1 de octubre de 2023, dividiendo la plantilla equivalente de atención directa entre el número de usuarios.

TERCERO.- A la vista de lo anterior, mediante escrito de fecha 15 de noviembre de 2023, la Dirección General de Atención al Mayor y la Dependencia, comunicó a la entidad, a los efectos del trámite de audiencia y alegaciones, la siguiente propuesta de imposición de penalidades:

"La tipificación de los hechos como incumplimiento de la obligación contractual descrita en el apartado 21 B.2.1 de la Cláusula 1ª del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que rigen el contrato y la imposición de una penalidad del 1 % de la BP, esto es, 43.362 euros, como resultado de los siguientes cálculos: 1% (165 plazas x 72 euros/plaza/día x 365 días)"

En dicha comunicación se concede a la entidad 10 días para efectuar las alegaciones que tenga por convenientes.

CUARTO.- Con fecha 28 de noviembre de 2023 la entidad presenta escrito de alegaciones solicitando que se reconsidere la propuesta de penalización y que esta sea anulada o, considerablemente reducida.

QUINTO.- La Dirección General de Atención al Mayor y a la Dependencia, con fecha 21 de diciembre de 2023, ha elevado propuesta de imposición de penalidades al órgano de contratación, por importe de 43.362,00 euros derivada del incumplimiento citado, ya que las alegaciones efectuadas por la entidad no han desvirtuado los hechos objeto de imposición de penalidad, ni su cuantía.

La propia entidad, en su escrito de alegaciones, reconoce implícitamente el incumplimiento de las obligaciones contractuales descritas en el antecedente de hecho segundo, a la vez que pone de manifiesto problemas organizativos, de bajas y ausencia de personal, así como dificultades existentes en el mercado laboral para contratación del personal cuya deficiencia es objeto del presente expediente de penalidad. No obstante, la entidad debe conocer las condiciones a las que viene obligado para el correcto cumplimiento de las prestaciones del contrato suscrito que se concretan en el Pliego de Prescripciones Técnicas y que deben ser previstas y cumplidas por el adjudicatario de forma continuada desde el inicio y durante todo el tiempo de vigencia del contrato, por lo que no cabría alegar dificultades en la contratación u otras circunstancias organizativas para su cumplimiento.

Por otro lado, en cuanto a alegación de que no se han contabilizado las jornadas de un segundo director que prestó sus servicios en el centro según consta en los fichajes aportados, se considera que su cómputo no es procedente dada la anomalía que supondría el cómputo de dos o más directores como personal de atención directa en un mismo centro. El propio Pliego de Prescripciones Técnicas en su apartado XI.1 establece que "El adjudicatario designará un **Director** del servicio a su cargo...", lo que se traslada en el apartado VIII. 4 al hablar del personal a tener en cuenta para el cálculo de la ratio de personal de atención directa. En cualquier caso, aun considerando la pretensión de la entidad de incluir las horas de servicio de ambos directores, seguiría sin cumplir las condiciones del Pliego de Prescripciones Técnicas en cuanto a la ratio del personal de atención directa ya que el resultado sería de 0,44, frente al 0,47 requerido, de acuerdo con el siguiente detalle:

RATIO SEMANAL							
Nº de Usuarios		199					
Atención directa	Días de cobertura	Horas semanales	Minutos	Carga semanal (horas decimales)	Semanas cobertura	Horas año	Plantilla equivalente
DUEs	7	316,00	59,00	316,98	52,14	16.527,51	9,22
Gerocultores	7	2338,00	23,00	2338,38	52,14	121.923,31	68,04
Médico	5	45,00	14,00	45,23	52,14	2.358,47	1,32
Fisio	5	72,00	57,00	72,95	48,00	3.501,60	1,95
TO	5	81,00	3,00	81,05	48,00	3.890,40	2,17
TS	5	62,00	25,00	62,42	48,00	2.996,00	1,67
Psicólogo	5	10,00	0,00	10,00	48,00	480,00	0,27
Animador sociocultural	5			0,00	48,00	0,00	0,00
Director	5	81,00	2,00	81,03	48,00	3.889,60	2,17
Plantilla Equivalente A. Directa							86,81
Ratio Atención Directa							0,44
Horas/año x trabajador		1.792,00					

SEXTO.- Una vez desestimadas las alegaciones formuladas por el contratista y constatados los incumplimientos contractuales producidos, cabe señalar que el Pliego de Prescripciones Técnicas del Acuerdo Marco señala en el apartado VIII. *Medios que debe aportar el adjudicatario para la prestación del servicio*, que:

"3. Las residencias que hayan resultado adjudicatarias deberán garantizar los servicios, dotándose de los recursos necesarios atendiendo a los siguientes criterios:

- Atención médica diaria con presencia física de lunes a viernes y los fines de semana localizable. Esta atención se prestará preferentemente por médico geriatra.
- Cuidados de enfermería con presencia física de lunes a domingo, todos los días del año, garantizándose el carácter continuo y permanente del servicio.
- La plantilla de gerocultores deberá estar integrada por profesionales con formación adecuada para la prestación de los servicios recogidos en el presente pliego con la frecuencia y calidad exigida, todos los días del año, garantizándose el carácter continuo y permanente del servicio de lunes a domingo.
- Se deberá disponer de personal asistencial (terapeutas ocupacionales, trabajadores sociales y fisioterapeutas) y opcionalmente de psicólogos y animadores socioculturales, con titulación, experiencia y número suficiente para prestar los servicios recogidos en el presente pliego.
- En todo caso se garantizará la presencia física, de lunes a viernes, como mínimo, del personal que seguidamente se relaciona:



- Entre 1 y 50 plazas ocupadas:
 - Fisioterapeuta: 4 hs. diarias
 - Terapeuta Ocupacional: 4 hs. diarias
- A partir de 51 plazas ocupadas, la presencia física descrita anteriormente se incrementará en dos horas diarias por cada 25 plazas ocupadas o fracción.

4. El personal para atender a los usuarios debe ser tal que asegure las siguientes ratios:

- 0,47, sumando a todos los profesionales de atención directa: director, médicos, enfermeros, gerocultores, fisioterapeuta, terapeuta ocupacional, trabajador social, psicólogo y animador sociocultural, éstos dos últimos cuando los haya.
- 0,33, de gerocultores.
- 0,15, sumando a todos los profesionales encargados de la limpieza, cocina y mantenimiento.

En el cálculo de la ratio se incluirá el personal citado en cada caso, que se encuentre prestando sus servicios, de manera efectiva en el centro durante el periodo de cómputo.

El cálculo se realizará computando cada efectivo en la equivalencia que corresponda según la proporción entre su jornada de trabajo y el 100% de la jornada anual según el convenio colectivo aplicable en cada centro.

En el denominador para el cálculo de la ratio se computarán todos los usuarios de la residencia. A tal efecto se tendrán en cuenta todas las plazas realmente ocupadas independientemente de que en el momento del cómputo los usuarios se encuentren temporalmente ausentes por ingreso hospitalario, permiso de ausencia reglamentario o cualquier otra causa."

SÉPTIMO.- El hecho descrito en el apartado SEGUNDO de esta Orden se tipifica como una de las infracciones descritas en el punto 2.1, del apartado 21.B de la cláusula 1ª del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que rigen el Acuerdo Marco, a cuyo tenor:

"2. Graves: Se podrá imponer una penalidad del 1 % de la BP en los siguientes casos:

2.1. Por la utilización de medios personales inferiores a los establecidos en el Pliego de Prescripciones Técnicas, salvo lo recogido en el anterior apartado punto 1.5.

El párrafo segundo del citado apartado 21.B, establece que la base económica de penalización (en adelante, BP) se calculará sobre el total de las plazas contratadas al adjudicatario en el centro en el que se haya producido el incumplimiento o cumplimiento defectuoso y en el momento en que se haya producido el hecho que dé lugar a las mismas, valoradas al presupuesto de licitación (72,00 € plaza/día) por los días del año, es decir se aplicará la siguiente fórmula: BP= Plazas contratadas x 72,00 € plaza/día x 365 días.

En cuanto a su cuantía y forma de cálculo de la penalidad se mantiene lo establecido en la Comunicación del Director General de Atención al Mayor y a la Dependencia de 15 de noviembre de 2023 y que se reproduce en el punto tercero de esta Orden.

De acuerdo con lo expuesto, y de conformidad con la propuesta de la Dirección General de Atención al Mayor y a la Dependencia, en aplicación del art. 192 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, por la que se transponen al ordenamiento jurídico español las Directivas del Parlamento Europeo y del Consejo 2014/23/UE y 2014/24/UE, de 26 de febrero de 2014, y del apartado 21 de la cláusula 1 del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares por el que se rige el citado Acuerdo Marco.

DISPONGO

Imponer a **ASOCIACIÓN EDAD DORADA MENSAJEROS DE LA PAZ (G81594962)**, una penalidad por importe de **CUARENTA Y TRES MIL TRESCIENTOS SESENTA Y DOS EUROS (43.362,00 euros)** por incumplimiento del Pliego de Prescripciones Técnicas que rigen el Acuerdo Marco.



De acuerdo con el artículo 194.2 de la mencionada Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, la penalidad se hará efectiva mediante la deducción de las cantidades que en concepto de certificaciones mensuales deban abonarse al contratista, o sobre la garantía que se haya constituido cuando no pueda deducirse de las mencionadas certificaciones.

Contra el presente acto, que pone fin a la vía administrativa, podrá interponerse con carácter potestativo recurso de reposición en el plazo un mes, ante el mismo órgano que lo ha dictado, o bien, directamente, recurso contencioso-administrativo en el plazo de dos meses, ante la Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia o los Juzgados de lo Contencioso-Administrativo de Madrid, ambos plazos contados desde el día siguiente al de la recepción de la notificación, sin perjuicio de cualquier otro recurso que se estime procedente interponer. Todo ello conforme a lo dispuesto en los artículos 123 y 124 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas y artículos 8 a 12 y 46 de la Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa.

Madrid, a fecha de firma.

LA CONSEJERA DE FAMILIA, JUVENTUD Y ASUNTOS SOCIALES
(P.D. Orden 3147/2023, de 5 de diciembre, BOCM nº 304, de 22/12/2023)
EL VICECONSEJERO